

**Rekonstruksi Asas Legalitas Dalam Hukum Pidana
Berdasarkan Prinsip Keadilan**

Tesis

Diajukan kepada

Program Pasca Sarjana Magsiter Ilmu Hukum

Untuk Memperoleh Gelar Magister Ilmu Hukum



Oleh:

Fransiskus Saverius Nurdin

NPM:322014016

Program Pasca Sarjana

Universitas Kristen Satya Wacana

Salatiga

2016



PERPUSTAKAAN UNIVERSITAS
UNIVERSITAS KRISTEN SATYA WACANA
Jl. Diponegoro 52 – 60 Salatiga 50711
Jawa Tengah, Indonesia
Telp. 0298 – 321212, Fax. 0298 321433
Email: library@adm.uksw.edu ; http://library.uksw.edu

PERNYATAAN TIDAK PLAGIAT

Saya yang bertanda tangan di bawah ini:

Nama : Fransiskus Saverius Nurdin

NIM : 322014016

Email : francisraffieitan@hotmail.com

Fakultas : Hukum

Program Studi : Hukum Pidana

Judul tugas akhir : Rekonstruksi Asas Legalitas Dalam Hukum Pidana Berdasarkan Prinsip Keadilan

Pembimbing : 1. Prof.Dr.Teguh Prasetyo.,SH.,M.Si

2. Dr.M.Haryanto.,SH.,M.,Hum

Dengan ini menyatakan bahwa:

1. Hasil karya yang saya serahkan ini adalah asli dan belum pernah diajukan untuk mendapatkan gelar kesarjanaan baik di Universitas Kristen Satya Wacana maupun di institusi pendidikan lainnya.
2. Hasil karya saya ini bukan saduran/terjemahan melainkan merupakan gagasan, rumusan, dan hasil pelaksanaan penelitian/implementasi saya sendiri, tanpa bantuan pihak lain, kecuali arahan pembimbing akademik dan narasumber penelitian.
3. Hasil karya saya ini merupakan hasil revisi terakhir setelah diujikan yang telah diketahui dan disetujui oleh pembimbing.
4. Dalam karya saya ini tidak terdapat karya atau pendapat yang telah ditulis atau dipublikasikan orang lain, kecuali yang digunakan sebagai acuan dalam naskah dengan menyebutkan nama pengarang dan dicantumkan dalam daftar pustaka.

Pernyataan ini saya buat dengan sesungguhnya. Apabila di kemudian hari terbukti ada penyimpangan dan ketidakbenaran dalam pernyataan ini maka saya bersedia menerima sanksi akademik berupa pencabutan gelar yang telah diperoleh karena karya saya ini, serta sanksi lain yang sesuai dengan ketentuan yang berlaku di Universitas Kristen Satya Wacana.

Salatiga, 12 Februari 2016



Fransiskus Saverius Nurdin



PERPUSTAKAAN UNIVERSITAS
UNIVERSITAS KRISTEN SATYA WACANA
Jl. Diponegoro 52 – 60 Salatiga 50711
Jawa Tengah, Indonesia
Telp. 0298 – 321212, Fax. 0298 321433
Email: library@adm.uksw.edu ; http://library.uksw.edu

PERNYATAAN PERSETUJUAN AKSES

Saya yang bertanda tangan di bawah ini:

Nama : Fransiskus Saverius Nurdin
NIM : 322014016 Email : francisraffieitan@hotmail.com
Fakultas : Hukum Program Studi : Hukum Pidana
Judul tugas akhir : Rekonstruksi Asas Legalitas Dalam Hukum Pidana Berdasarkan Prinsip Keadilan

Dengan ini saya menyerahkan hak *non-eksklusif** kepada Perpustakaan Universitas – Universitas Kristen Satya Wacana untuk menyimpan, mengatur akses serta melakukan pengelolaan terhadap karya saya ini dengan mengacu pada ketentuan akses tugas akhir elektronik sebagai berikut (beri tanda pada kotak yang sesuai):

- ☒ a. Saya mengizinkan karya tersebut diunggah ke dalam aplikasi Repositori Perpustakaan Universitas, dan/atau portal GARUDA
- ☐ b. Saya tidak mengizinkan karya tersebut diunggah ke dalam aplikasi Repositori Perpustakaan Universitas, dan/atau portal GARUDA**

* Hak yang tidak terbatas hanya bagi satu pihak saja. Pengajar, peneliti, dan mahasiswa yang menyerahkan hak non-eksklusif kepada Repositori Perpustakaan Universitas saat mengumpulkan hasil karya mereka masih memiliki hak copyright atas karya tersebut.

** Hanya akan menampilkan halaman judul dan abstrak. Pilihan ini harus dilampiri dengan penjelasan/ alasan tertulis dari pembimbing TA dan diketahui oleh pimpinan fakultas (dekan/kaprodi).

Demikian pernyataan ini saya buat dengan sebenarnya.

Salatiga, 12 Februari 2016

Fransiskus Saverius Nurdin

1956

Mengetahui,

Prof. Dr. Teguh Prasetyo, SH., M.Si

DR. M. Haryanto, SH., M. Hum

LEMBAR PENGESAHAN

Judul Tesis : **Rekonstruksi Asas Legalitas Dalam
Hukum Pidana Berdasarkan Prinsip
Keadilan**

Nama Mahasiswa : **Fransiskus Saverius Nurdin**

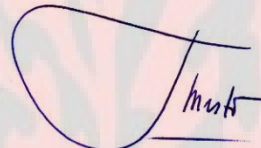
NPM : **322014016**

Program Studi : **Magister Ilmu Hukum**

Menyetujui,



Pro.Dr.Teguh Prasetyo SH.,M.Si
Pembimbing



Dr.M.Haryanto SH.,M.Hum
Pembimbing

Mengesahkan,

Ketua Program Studi Magister Ilmu Hukum



Dr.Umbu Rauta SH.,M.Hum

Dinyatakan Lulus Ujian Tanggal:

SURAT PERNYATAAN

Yang bertanda tangan dibawah ini:

Nama : Fransiskus Saverius Nurdin

NPM : 322014016

Progdi : Magister Hukum Pidana

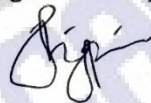
Judul Tesis :Rekonstruksi Asas Legalitas Dalam Hukum Pidana
Berdasarkan Prinsip Keadilan

Alamat : Jln.Kemiri Raya Gg Salak No.50 A Salatiga

Dengan ini menyatakan dengan sesungguhnya dan dengan penuh kesadaran bahwa karya ilmiah dengan judul **"REKONSTRUKSI ASAS LEGALITAS DALAM HUKUM PIDANA BERDASARKAN PRINSIP KEADILAN"** adalah benar-benar karya ilmiah sendiri berdasarkan hasil penelitian sendiri dan belum ada orang yang meneliti hal yang sama.

Salatiga, 12 Februari 2016

Yang membuat pernyataan



Fransiskus Saverius Nurdin

Motto Dan Persembahan

Seseorang dikatakan berpengetahuan adalah apabila ia bisa berpengetahuan dari pengetahuan orang lain.

(Anonimus)

Tesis ini saya persembahkan kepada:

1. *Bapak Ambrosius Jona dan Mama Katarina Asul*
2. *Kakak Robertus Syukur sekeluarga*
3. *Adek Floriana Diasin Jona sekeluarga*
4. *Adek Benediktus Sihanudin*
5. *Adek Virgilius Minggu*
6. *Semua orang yang telah memotivasi secara materil maupun moril*

Abstraksi

Asas legalitas adalah tiada delik, tiada kejahatan, tanpa pidana menurut undang-undang. Asas Legalitas lahir untuk mencegah dan membatasi kesewenang-wenangan hakim dan penguasa (*arbitrium judicis*). Asas Legalitas lahir ketika terjadi Revolusi Perancis. Karena saat itu praktek *arbitrium judicis* sangat subur sekali di Perancis. Gagasan dasar Asas Legalitas dicantumkan dalam Declaration ***Des Droits De L'homme Et Du Citoyen*** yang menentukan “diperlukan undang-undang yang dinyatakan dengan tegas dan jelas, dan tidak ada yang dapat dihukum kecuali oleh undang-undang yang dibuat dan diumumkan sebelum pelanggaran.” Tahun 1791 dibuat Code Penal dan Asas Legalitas diatur dalam Pasal 4 Code Penal yang menentukan “tidak bertentangan dengan ketentuan yang ada, tiada delik, tiada kejahatan, jika tidak ada ancaman pidana yang dinyatakan dalam undang-undang terlebih dahulu.” Gagasan Asas Legalitas dipengaruhi oleh pemikiran filsuf Inggris yaitu Jhon Locke, David Hume, Francis Bacon. Disamping itu dipengaruhi juga oleh kemerdekaan Amerika Serikat 4 July tahun 1776. Asas Legalitas memiliki keterbatasan dari aspek ontologis dan aksiologis substansi serta teleologis. Asas Legalitas tidak bisa menjangkau kejahatan yang belum serta diatur oleh undang-undang (*crimina extra ordinaria*). Karena Asas Legalitas hanya mengusung kepastian hukum. Untuk mengatasi keterbatasan ini maka Asas Legalitas dipandang perlu untuk direkonstruksi menjadi ***tiada perbuatan pidana tanpa ada pidana menurut perundang-undangan pidana dan hukum yang hidup dalam masyarakat (living law)***. Rumusan ini sudah mengakomodir sifat melawan hukum formil (legal formal) maupun sifat melawan hukum materil (living law). Hasil rekonstruksi ini sudah memperhatikan atau mengacu pada prinsip keadilan.

Kata kunci: Asas Legalitas, Revolusi Perancis, Filosofis, Rekonstruksi, Keadilan

KATA PENGANTAR

Puji dan syukur penulis haturkan kehadirat Tuhan Yesus Kristus karena atas perkenaan dan rahmatNya yang dilimpahkan sehingga penulis dapat menyelesaikan tesis yang berjudul **“REKONSTRUKSI ASAS LEGALITAS DALAM HUKUM PIDANA BERDASARKAN PRINSIP KEADILAN”** tepat pada waktunya. Tesis ini disusun sebagai salah satu syarat untuk memperoleh gelar Magister Ilmu Hukum di Universitas Kristen Satya Wacana- Jawa Tengah.

Pada kesempatan ini penulis menghaturkan terimakasih yang setinggi-tingginya kepada pihak yang telah membantu dan memperlancar proses penyelesaian Tesis ini antara lain:

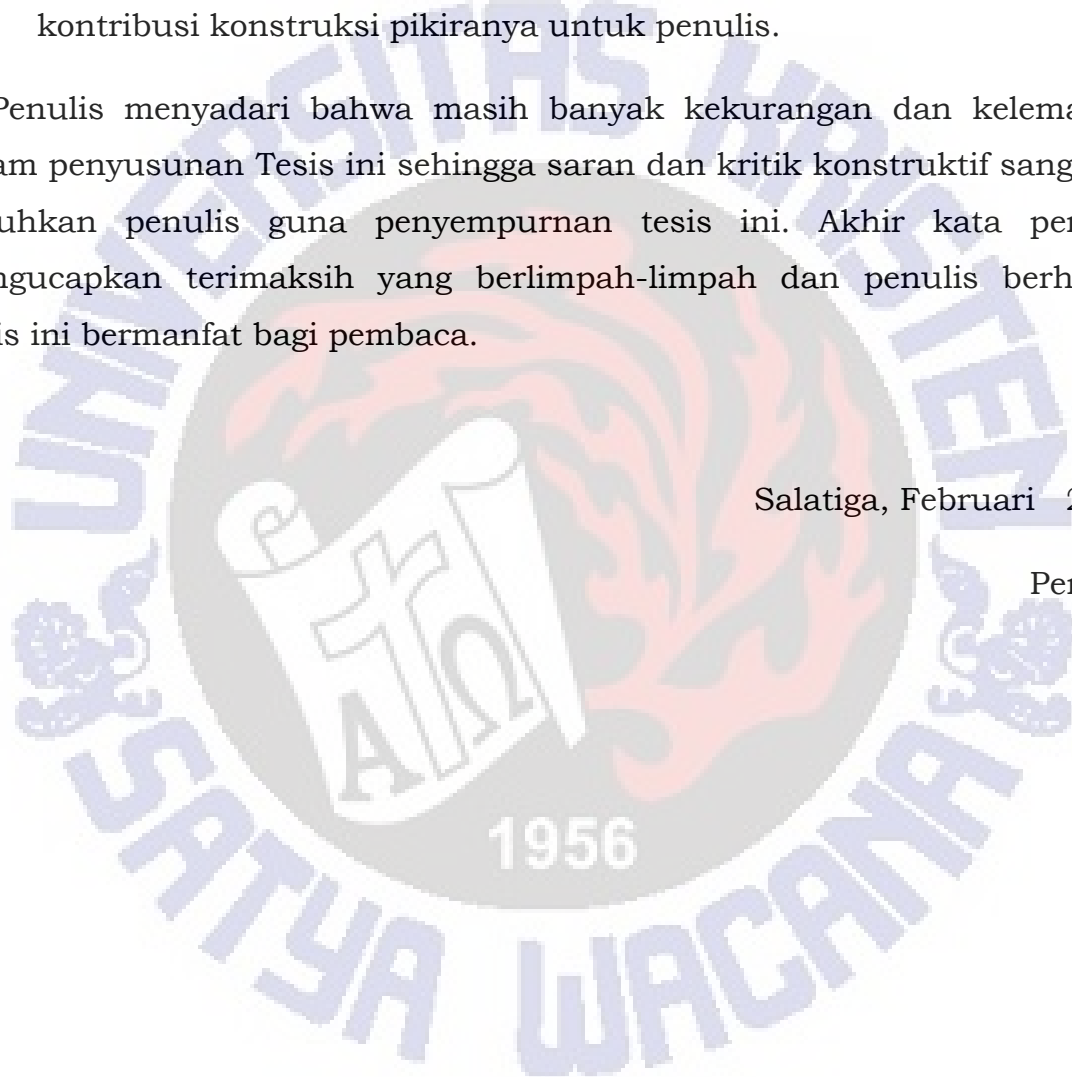
1. Bapak Rektor Universitas Kristen Satya Wacana Salatiga atas perkenaan.
2. Bapak Dekan Fakultas Hukum Universitas Kristen Satya Wacana atas dukungannya dan perkenaan.
3. Bapak Prof.Dr.Teguh Prasetyao,SH.,M.Si selaku Pembimbing I dan Bapak Dr.M.haryanto,SH.,M.Hum Selaku pembimbing II yang dengan penuh kasih, sabar dan ramah serta tanggungjawab dalam memberikan arahan,masukan dalam penulian Tesis ini.
4. Bapak/Ibu dosen yang mengajar di lingkungan Fakultas Hukum Universitas Kristen Satya Wacana Salatiga yang telah memberikan dukungan moril dalam penyusunan Tesis ini.
5. Kedua orang tua tercinta (bapak Ambrosius Jona dan mama Katarina Asul), kakak serta adekku yang telah memberikan dukungan doa dan finansial.
6. Semua teman-teman Magister Ilmu Hukum Universitas Kristen satya Wacana Salatiga atas bantuan dan dukungannya kepada Penulis sehinggaTesis ini dapat terselesaikan.

7. *Special thanks* to Bapak Dr.M.haryanto,SH.,M.Hum atas segala bantuan akademiknya selama proses bimbingan tesis ini. Million of thank you for Your Kindness Sir. God Bless You.
8. *Special thanks* to Bapak Dr.Tri Budiono, SH.,M.Hum dan Bapak Res Fobia SH.,MIDS atas relasi yang terjalin selama penulis menimba pengetahuan di UKSW.
9. *Special thanks* to Prof.Dr.Teguh Prasetyo,SH.,M.Si atas segala kontribusi konstruksi pikiranya untuk penulis.

Penulis menyadari bahwa masih banyak kekurangan dan kelemahan dalam penyusunan Tesis ini sehingga saran dan kritik konstruktif sangat di butuhkan penulis guna penyempurnaan tesis ini. Akhir kata penulis mengucapkan terimakasih yang berlimpah-limpah dan penulis berharap Tesis ini bermanfaat bagi pembaca.

Salatiga, Februari 2016

Penulis



PRAKATA

Penelitian ini penulis hasilkan berdasarkan keterbatasan kemampuan penulis sendiri yang tidak cukup memiliki product knowledge tentang dogmatika hukum berhubung penulis sendiri bukan linearitas tapi dari lintas disiplin berbeda. Penelitian ini dihasilkan berdasarkan Research penulis terhadap evolusi pemikiran manusia dari dulu hingga kini, terlebih pemikiran yang melahirkan gagasan tentang Asas Legalitas, kelebihan dan keterbatasannya.

Disamping itu dengan segala keterbatasan yang dihadapi, tentunya penulis sadar sepenuhnya akan segala kekurangan penyajian maupun content dalam penelitian ini. Penulis mengucapkan terimakasih yang tidak terhingga kepada pihak-pihak yang terlibat langsung maupun yang tidak langsung dalam merampungkan penulisan penelitian ini. Kritik dan saran dari anda sekalian yang sudah membaca tulisan ini sangat diharapkan sekali agar dapat menambah knowledge penulis sendiri. Dan apresiasi yang tinggi buat siapapun yang akan memberikan kritik serta masukan akan tulisan ini.

Penulis

Fransiskus Saverius Nurdin

DAFTAR ISI

Abstrak (<i>abstract</i>).....	i
Prakata.....	ii
Kata Pengantar	iii
Daftar Tabel.....	v
Daftar Isi	vi
I. Pengantar	1
A. Masalah	22
B. Tujuan Penelitian.....	22
II. Tinjauan Pustaka.....	25
A. Konsepsi Asas Legalitas	25
a. Pengertian Asas Legalitas.....	25
b. Sejarah Asas Legalitas	25
B. Konsepsi Keadilan.....	36
a. Konsepsi keadilan Barat	36
b. Konsepsi Keadilan Bermartabat.....	52
c. Legalitas dan Keadilan	57
C. Paham Negara Hukum	65
D. Tujuan Hukum Pidana	73
III. Bahan dan Metode.....	85
A. Tipe Penelitian	85
B. Pendekatan Masalah.....	85
C. Bahan Hukum	85
D. Prosedur Pengumpulan Bahan.....	87
E. Pengolahan dan Analisis Bahan Hukum.....	87

IV.Hasil dan Pembahasan	90
A.Pemikiran Filsafati Yang Mengafeksi Lahirnya Asas Legalitas	90
B.Asas Legalitas Sebagai Titik Puncak Sejarah Hukum Pidana Pada <i>Civil Law System Family</i>	106
C.Dialektika Pemikiran Filsuf Tentang Keadilan dengan Asas Legalitas	116
D. Rekonstruksi Asas Legalitas	122
VI.Penutup.....	144
A.Kesimpulan.....	144
B.Saran.....	147
Daftar Pustaka.....	148

